

ООО «СТРОЙРЕСУРС»

603000, Нижний Новгород,

ул. Дальняя, д. 8, пом. 26/2, ком. 5

s-res52@yandex.ru

Федеральное государственное бюджетное учреждение культуры «Российский государственный академический театр драмы им. Федора Волкова»

150000, г. Ярославль, пл. Волкова, д. 1

Petruhin@volkovteatr.ru

sekretar@volkovteatr.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 076/06/64-493/2020

Резолютивная часть решения объявлена 16 июня 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 19 июня 2020 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В., члены Комиссии – главный специалист – эксперт отдела контроля закупок Печников А.Г., главный специалист – эксперт отдела контроля закупок Семенычева Е.К., с участием:

заявитель, общество с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» (далее также – ООО «СТРОЙРЕСУРС», заявитель, общество), представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом;

заказчик, Федеральное государственное бюджетное учреждение культуры «Российский государственный академический театр драмы им. Федора Волкова» (далее также – заказчик), обеспечил участие посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности Петрухина М.Н.;

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика, федерального государственного бюджетного учреждения культуры «Российский государственный академический театр драмы им. Федора Волкова», при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по сохранению объекта культурного наследия «Здание городского театра», 1911 г., архитектор Спирин Н.А.: ремонт гребенки и паркета зрительного зала (извещение № 0371100000120000005) (далее также – электронный аукцион, аукцион, закупка) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции

по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент, утвержденный приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14),

установила:

09.06.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика, федерального государственного бюджетного учреждения культуры «Российский государственный академический театр драмы им. Федора Волкова», при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по сохранению объекта культурного наследия «Здание городского театра», 1911 г., архитектор Спириин Н.А.: ремонт гребенки и паркета зрительного зала (извещение № 0371100000120000005) (далее – жалоба).

Заявитель полагает, что заказчик в нарушение части 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установил порядок определения размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, в виде фиксированной суммы.

Таким образом, на основании вышеизложенного, заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения по существу жалобы, просит признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, Комиссией Ярославского УФАС России установлено следующее.

Заказчиком, федеральным государственным бюджетным учреждением культуры «Российский государственный академический театр драмы им. Федора Волкова», в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 03.06.2020 размещено извещение № 0371100000120000005 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по сохранению объекта культурного наследия «Здание городского театра», 1911 г., архитектор Спириин Н.А.: ремонт гребенки и паркета зрительного зала, вместе с документацией об электронном аукционе, неотъемлемой частью которой является проект контракта.

Согласно части 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному

кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно части 1 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе.

В соответствии с частью 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона указывается, в том числе информация, содержащаяся в статье 42 настоящего Федерального закона.

Пунктом 4 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ определено, что заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, в том числе информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с настоящим Федеральным законом (в случае, если такое ограничение установлено заказчиком).

Согласно части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

Исходя из части 1 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем:

1) проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;

2) осуществления закупок с учетом положений части 5 настоящей статьи.

Частью 3 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ определено, что при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Согласно извещению № 0371100000120000005 о проведении электронного аукциона

на право заключения контракта на выполнение работ по сохранению объекта культурного наследия «Здание городского театра», 1911 г., архитектор Спириин Н.А.: ремонт гребенки и паркета зрительного зала и пункту 25 «Информационная карта» аукционной документации заказчиком ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не установлено.

Соответственно, участником рассматриваемого электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по сохранению объекта культурного наследия «Здание городского театра», 1911 г., архитектор Спириин Н.А.: ремонт гребенки и паркета зрительного зала может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя (пункт 3 части 1 статьи 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ), в том числе учреждения и предприятия уголовно – исполнительной системы, организации инвалидов, субъекты малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (часть 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В силу части 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены; в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (часть 4 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно части 6 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком

(подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

В силу части 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Согласно пункту 2 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 № 1063», утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила) размер штрафа устанавливается контрактом в соответствии с пунктами 3 - 9 Правил, в том числе рассчитывается как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта.

Пунктом 4 установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон), за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

Таким образом, пунктом 4 Правил установлены размеры штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом.

Федеральным законом «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 01.05.2019 № 71-ФЗ внесены изменения в часть 8 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ и слова «в виде фиксированной суммы» исключены (начало действия указанной редакции Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ – 01.05.2019).

Постановлением Правительства Российской Федерации «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042» от 02.08.2019 № 1011 также внесены изменения, вступившие в силу 14.08.2019, согласно которым слова «в виде фиксированной суммы» исключены из текста постановления.

Согласно пункту 8.8 раздела 8 «Ответственность сторон» проекта контракта заказчиком установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения подрядчика в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 1 процента цены контракта, но не более 5000 рублей и не менее 1000 рублей.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Ярославского УФАС России приходит к выводу, что указание в проекте контракта на выполнение работ по сохранению объекта культурного наследия «Здание городского театра», 1911 г., архитектор Спириин Н.А.: ремонт гребенки и паркета зрительного зала (извещение № 0371100000120000005) на то, что размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы (пункт 8.8 раздела 8), не противоречит ни положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, ни требованиям Правил, поскольку устанавливается не размер штрафа в виде фиксированной суммы, а сумма штрафа в виде порядка его определения (при расчете процентов от цены контракта сумма штрафа фиксирована, является неизменной и твердой); фраза «в виде фиксированной суммы» означает, что размер штрафа определяется и закрепляется условиями контракта; Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Правила не содержат нормы о том, что в проект контракта должны включаться условия об установлении штрафов с использованием дословной формулировки Правил определения размера штрафа; более того, такая фраза не влияет на права участников закупки и формирование им предложения по исполнению контракта, довод заявителя об обратном является несостоятельным.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю закупок,

решила:

признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» (ИНН 5259136135, ОГРН 1185275040455) на действия заказчика, федерального государственного бюджетного учреждения культуры «Российский государственный академический театр драмы им. Федора Волкова» (ИНН 7604007516, ОГРН 1027600683945), при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по сохранению объекта культурного наследия «Здание городского театра», 1911 г., архитектор Спириин Н.А.: ремонт гребенки и паркета зрительного зала (извещение № 0371100000120000005), необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии Гудкевич Е.В.

Печников А.Г.

Члены Комиссии:

Семенычева Е.К.